Junta de Andalucía

Consejo de Transparencia y Protección de Datos de Andalucía

RESOLUCIÓN 904/2024 DE RECLAMACIÓN EN MATERIA DE DERECHO DE ACCESO A INFORMACIÓN PÚBLICA

Reclamación	813/2024
Persona reclamante	XXXXX
Representante	XXXXX
Entidad reclamada	Ayuntamiento de Medina Sidonia
Artículos	2 y 7 c) LTPA; 12 LTAIBG; 77 LRBRL; 14, 15 y 16 ROF
Normativa y abreviaturas	Ley 1/2014, de 24 de junio, de Transparencia Pública de Andalucía (LTPA); Ley 19/2013, de 9 de diciembre, de transparencia, acceso a la información pública y buen gobierno (LTAIBG); Reglamento General de Protección de Datos (RGPD); Ley 7/1985, de 2 de abril, Reguladora de las Bases del Régimen Local (LRBRL); Reglamento de Organización, Funcionamiento y Régimen Jurídico de las Entidades Locales (ROF); Ley Orgánica 3/2018, de 5 de diciembre, de Protección de Datos Personales y garantía de los derechos digitales (LOPDGDD)

ANTECEDENTES

Primero. Presentación de la reclamación.

Mediante escrito presentado el 18 de agosto de 2024, la persona reclamante, interpone ante este CONSEJO DE TRANSPARENCIA Y PROTECCIÓN DE DATOS DE ANDALUCÍA (en adelante Consejo) Reclamación en materia de acceso a la información pública contra la entidad reclamada, al amparo del artículo 24 de la Ley 19/2013, de 9 de diciembre, de transparencia, acceso a la información pública y buen gobierno (en adelante LTAIBG) y el Artículo 33 de la Ley 1/2014, de 24 de junio, de Transparencia Pública de Andalucía (en adelante LTPA).

Segundo. Antecedentes a la reclamación.

1. La persona reclamante presentó el 23 de julio de 2024, ante la entidad reclamada, solicitud de acceso a información pública, en los siguientes términos:

> *"Examinados los decretos de Alcaldía que a continuación se relaciona:*
>
> *1.- Decreto 531 de fecha 27/06/2024 por el que se resuelve reconocer el gasto y contabilizar la obligación por importe de 18.833,33 euros, así como ordenar su pago, relativa a la factura nº 14/6 de MEDINA GLOBAL SL con CIF [CIF] correspondiente a los servicios prestados durante el mes de junio de 2024 en el mantenimiento de parques y jardines con cargo a la aplicación presupuestaria 2024/171.22700 correspondiente a "Servicio de Manttº. Parques y Jardines", en el Presupuesto general del Ayuntamiento de Medina Sidonia para el ejercicio 2024, prorrogado de 2022.*
>
> *2.- Decreto 543 de fecha 28/06/2024 por el que se resuelve aprobar el gasto de la cantidad de 71.950,00 euros a la empresa municipal MEDINA GLOBAL SL con CIF B72251820 en*

Documento apto para ser publicado en el Portal del Consejo

concepto de anticipo a cuenta (tercero) de la previsión de déficit correspondiente al ejercicio 2024 por el servicio de transporte colectivo urbano de viajeros encomendado a la misma con cargo a la aplicación presupuestaria 2024/4411.449 "TRANSF. DEFICIT TRANSPORTE COLECTIVO URBA", delPresupuesto general del Ayuntamiento de Medina Sidonia para el ejercicio 2024, prorrogado de 2022.

3.- Decreto 544 de fecha 28/06/2024 por el que se resuelve: aprobar el gasto de la cantidad de 39.014,82 euros a la empresa municipal MEDINA GLOBAL SL con CIF [CIF]0 en concepto de anticipo a cuenta (tercero) de la previsión de déficit correspondiente al ejercicio 2024 por el servicio de piscinas públicas encomendado a la misma con cargo a la aplicación presupuestaria 2024/342.449 "TRANSFER. SOCIEDAD MUNICIPAL ENCOMIENDAS", del Presupuesto general del Ayuntamiento de Medina Sidonia para el ejercicio 2024, prorrogado de 2022.

4.- Decreto 545 de fecha 28/06/2024 por el que se resuelve: aprobar el gasto por importe de 64.235,18 euros a favor de la empresa municipal MEDINA GLOBAL SL con CIF [CIF], en concepto de compensación por las pérdidas producidas en el año 2019 por la gestión de la explotación de la encomienda de recogida de residuos sólidos urbanos, según encomienda municipal aprobada por acuerdo plenario el 23 de diciembre de 2014 y ampliación en acuerdo de plenario de 17 de noviembre de 2016, con cargo a la aplicación presupuestaria 2024/1621.449 "TRANSFER. SOCIEDAD MUNICIPAL ENCOMIENDAS" del Presupuesto del General del Ayuntamiento de Medina Sidonia para el ejercicio 2024, prorrogado de 2022.

5.- Decreto 546 de fecha 28/06/2024 por el que se resuelve: ordenar el pago de la cantidad de 39.014,82 euros a la empresa municipal MEDINA GLOBAL SL con CIF [CIF] en concepto de anticipo a cuenta (tercero) de la previsión de déficit correspondiente al ejercicio 2024 por el servicio de piscinas públicas encomendado a la misma con cargo a la aplicación presupuestaria 2024/342.449 "TRANSFER. SOCIEDAD MUNICIPAL ENCOMIENDAS", del Presupuesto general del Ayuntamiento de Medina Sidonia para el ejercicio 2024, prorrogado de 2022.

6.- Decreto 547 de fecha 28/06/2024 por el que se resuelve: ordenar el pago de 64.235,18 euros a favor de la empresa municipal MEDINA GLOBAL SL con CIF [CIF]0, en concepto de compensación por las pérdidas producidas en el año 2019 por la gestión de la explotación de la encomienda de recogida de residuos sólidos urbanos, según encomienda municipal aprobada por acuerdo plenario el 23 de diciembre de 2014 y ampliación en acuerdo de plenario de 17 de noviembre de 2016, con cargo a la aplicación presupuestaria 2024/1621.449 "TRANSFER. SOCIEDAD MUNICIPAL ENCOMIENDAS" del Presupuesto del General del Ayuntamiento de Medina Sidonia para el ejercicio 2024, prorrogado de 2022.

En virtud de lo expuesto anteriormente, le solicitamos acceso y copia de los siguientes informes de fiscalización de intervención (nota de reparo) y comunicados al órgano gestor (Alcaldía):

1.- Informe de fecha 26/06/2024, relativo al decreto 531.

2.- Informe de fecha 28/06/2024, relativo al decreto 543.

3.- Informe de fecha 28/06/2024, relativo al decreto 544.

4.- Informe de fecha 28/06/2024, relativo al decreto 545.

Documento apto para ser publicado en el Portal del Consejo

5.- Informe de fiscalización de intervención nº 180/2024 (fiscalización con nota de reparo), relativo al decreto 546.

6.- Informe de fiscalización de intervención nº 181/2024 (nota de reparo), relativo al decreto 547

Sin más, recordarle el cumplimiento de la normativa vigente (Ley 7/1985-LRBRL, R. D 2568/1986-ROF) que, como Vd. bien debe de conocer, la solicitud de ejercicio del derecho a la información habrá de ser resuelta motivadamente en los cinco días naturales siguientes a aquél en que se hubiese presentado.

EL PORTAVOZ DEL GRUPO MUNICIPAL SOCIALISTA".

2. En la reclamación, la persona reclamante manifiesta que no ha obtenido respuesta de la entidad reclamada.

Tercero. Tramitación de la reclamación.

1. El 29 de agosto de 2024 el Consejo dirige a la persona reclamante comunicación de inicio del procedimiento para la resolución de la reclamación. El mismo día se solicitó a la entidad reclamada copia del expediente derivado de la solicitud de información, informe y alegaciones que tuviera por conveniente plantear en orden a resolver la reclamación.

2. A la fecha de firma de este Resolución, no consta que la entidad reclamada haya contestado a la solicitud de expediente y alegaciones.

FUNDAMENTOS JURÍDICOS

Primero. Sobre la competencia para la resolución de la reclamación.

1. De conformidad con lo previsto en los artículos 24 LTAIBG y 33 LTPA, en relación con lo dispuesto en el artículo 3.1.d) LTPA, al ser la entidad reclamada una entidad local de Andalucía, el conocimiento de la presente reclamación está atribuido a la competencia de este Consejo.

2. La competencia para la resolución reside en el Director de acuerdo con lo previsto en el artículo 48.1. b) LTPA.

3. Debe destacarse a su vez que, en virtud del artículo 16.5 del Decreto 434/2015, de 29 de septiembre, por el que se aprueban los Estatutos del Consejo de Transparencia y Protección de Datos de Andalucía, *"[e]l personal funcionario del Consejo, cuando realice funciones de investigación en materias propias de la competencia del Consejo, tendrá el carácter de agente de la autoridad"*, con las consecuencias que de aquí se derivan para los sujetos obligados en relación con la puesta a disposición de la información que les sea requerida en el curso de tales funciones investigadoras.

Segundo. Sobre el cumplimiento del plazo en la presentación de la reclamación.

1. De conformidad con lo dispuesto en el artículo en el artículo 24.2 LTAIBG la reclamación se interpondrá en el plazo de un mes a contar desde el día siguiente al de la notificación del acto impugnado o desde el día siguiente a aquel en que se produzcan los efectos del silencio administrativo, sin perjuicio de lo dispuesto en el artículo 124 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, de Procedimiento Administrativo Común (LPAC).

Documento apto para ser publicado en el Portal del Consejo

Sobre el plazo máximo de resolución, el artículo 77 de la Ley 7/1985, de 2 de abril, reguladora de las bases de Régimen Local (LRBRL), establece que el plazo máximo de de resolución de las solicitudes presentadas por los miembros de las Corporaciones locales será de cinco días naturales a partir del día siguiente al que se hubiera presentado.

A su vez, el artículo 14 del Reglamento de Organización, Funcionamiento y Régimen Jurídico de las Entidades Locales (ROF), establece que la petición de acceso a las informaciones se entenderá concedida por silencio administrativo en caso de que el Presidente o la Comisión de Gobierno no dicten resolución o acuerdo denegatorio en el término de cinco días.

2. En el presente supuesto la solicitud fue presentada el 23 de julio de 2024, y la reclamación fue presentada el 18 de agosto de 2024. Así, considerando producido el silencio administrativo transcurrido el plazo máximo para resolver desde la solicitud, la reclamación ha sido presentada en plazo, conforme a lo previsto en el artículo 77 LRBRL, el artículo 24.2 LTAIBG y el artículo 124 LPAC.

Tercero. Competencia del Consejo para conocer de la reclamación formulada.

Las solicitudes de información pública de las que trae causa la presente reclamación fueron formuladas frente el Ayuntamiento reclamado por un concejal, en representación de su grupo municipal, invocando el artículo 77 de Ley 7/1985, de 2 de abril, Reguladora de las Bases del Régimen Local (en adelante, LRBRL).

Este Consejo había venido inadmitiendo a trámite aquellas reclamaciones presentadas frente a resoluciones expresas o por silencio administrativo presentadas por los miembros electos de las entidades locales cuando las fundamentaban expresa y únicamente en el artículo 23.1 CE, 77 LRBRL o 16 ROF. Sin embargo, a partir de la Resolución 779/2022, y como resultado de diversos pronunciamientos judiciales (especialmente la Sentencia núm. 312/2022, de 10 de marzo, dictada por la sala de lo Contencioso-Administrativo, Sección Tercera, del Tribunal Supremo), este Consejo admite a trámite estas reclamaciones. Las Resoluciones 780/2022, 32/2023 y 50/2023 confirmaron esta doctrina, que afirma, no solo la admisión a trámite de la reclamación, sino también la aplicación preferente del régimen de acceso a la información contenido en la normativa de régimen local, siendo de aplicación supletoria la de transparencia. En este sentido, la Sentencia 314/2021, de 8 de marzo (casación 1975/2020) lo indica en su Fundamento Jurídico Tercero.

Cuarto. Consideraciones generales sobre el derecho de acceso a la información pública

El artículo 77 LRBRL establece que "*Todos los miembros de las Corporaciones locales tienen derecho a obtener del Alcalde o Presidente o de la Comisión de Gobierno cuantos antecedentes, datos o informaciones obren en poder de los servicios de la Corporación y resulten precisos para el desarrollo de su función".*

Los artículos 14. 2 y 3 del ROF establecen que:

2. La petición de acceso a las informaciones se entenderá concedida por silencio administrativo en caso de que el Presidente o la Comisión de Gobierno no dicten resolución o acuerdo denegatorio en el término de cinco días, a contar desde la fecha de solicitud.

3. En todo caso, la denegación del acceso a la documentación informativa habrá de hacerse a través de resolución o acuerdo motivado.

Documento apto para ser publicado en el Portal del Consejo

Además, el artículo 15 del ROF establece que *los servicios administrativos locales estarán obligados a facilitar la información, sin necesidad de que el miembro de la Corporación acredite estar autorizado, en los siguientes casos:*

a) Cuando se trate del acceso de los miembros de la Corporación que ostenten delegaciones o responsabilidades de gestión, a la información propia de las mismas.

b) Cuando se trate del acceso de cualquier miembro de la Corporación, a la información y documentación correspondiente a los asuntos que hayan de ser tratados por los órganos colegiados de que formen parte, así como a las resoluciones o acuerdos adoptados por cualquier órgano municipal.

c) Cuando se trate del acceso de los miembros de la Corporación a la información o documentación de la entidad local que sean de libre acceso para los ciudadanos.

A su vez, el artículo 5.2 de la Ley 5/2010, de 11 de junio, de autonomía local de Andalucía se remite a la legislación básica sobre régimen local en lo que corresponde al estatuto de los miembros de las corporaciones locales andaluzas.

Por su parte, constituye "información pública" a los efectos de la legislación reguladora de la transparencia, *"los contenidos o documentos, cualquiera que sea su formato o soporte, que obren en poder de alguna de las personas y entidades incluidas en el presente título y que hayan sido elaborados o adquiridos en el ejercicio de sus funciones*" [art. 2 a) LTPA].

Según establece el artículo 24 LTPA, "*[t]odas las personas tienen derecho de acceder a la información pública veraz […] sin más limitaciones que las contempladas en la Ley*". Y el artículo 6 a) LTPA obliga a que su interpretación y aplicación se efectúe tomando en consideración el "*principio de transparencia, en cuya virtud toda la información pública es en principio accesible y sólo puede ser retenida para proteger otros derechos e intereses legítimos de acuerdo con la Ley*".

La legislación reguladora de la transparencia, pues, se fundamenta y estructura en torno a una regla general de acceso a la información pública, que únicamente puede ser modulada o limitada si se aplican, motivadamente y de forma restrictiva, alguno de los supuestos legales que permiten su restricción o denegación.

Quinto. Consideraciones sobre el objeto de la reclamación.

El objeto de la petición de información fue el siguiente:

> *" (…) acceso y copia de los siguientes informes de fiscalización de intervención (nota de reparo) y comunicados al órgano gestor (Alcaldía):*
>
> *1.- Informe de fecha 26/06/2024, relativo al decreto 531.*
>
> *2.- Informe de fecha 28/06/2024, relativo al decreto 543.*
>
> *3.- Informe de fecha 28/06/2024, relativo al decreto 544.*
>
> *4.- Informe de fecha 28/06/2024, relativo al decreto 545.*
>
> *5.- Informe de fiscalización de intervención nº 180/2024 (fiscalización con nota de reparo), relativo al decreto 546.*

Documento apto para ser publicado en el Portal del Consejo

6.- Informe de fiscalización de intervención nº 181/2024 (nota de reparo), relativo al decreto 547"

En este supuesto, la entidad reclamada no respondió en el plazo de cinco días establecido por lo que la solicitud se debe entender estimada por silencio administrativo a la vista del artículo 14.2 ROF.

Procede por tanto confirmar la estimación, debiendo la entidad reclamada poner a disposición de la persona reclamante la información solicitada.

Sexto. Cuestiones generales sobre la formalización del acceso.

Según lo dispuesto en el art. 77 de la LBRL, el concejal que acceda a la información que obre en poder de los servicios de una corporación municipal solo puede utilizar los datos que resulten precisos para el desarrollo de su función.

Al respecto, precisa la Sentencia del Tribunal Supremo núm. 6248/1995, de 9 de diciembre, que "*El derecho de los miembros de las Corporaciones Locales a la información necesaria para el desempeño de sus cargos [...] es esencial para el funcionamiento democrático de dichas Corporaciones y para el derecho fundamental de participación en los asuntos públicos que dimana del artículo 23.1 de la Constitución. Una información adecuada es presupuesto ineludible para participar en las deliberaciones y votaciones del Pleno y de los restantes órganos colegiados, para una correcta labor de control y fiscalización o para el ejercicio de las responsabilidades de gestión que en su caso ostente el Concejal ...*".

A su vez, el reflejo del referido límite de uso en el marco específico de la protección de los datos personales se halla en el artículo 5.1 b) del RGPD que establece que estos serán "*recogidos con fines determinados, explícitos y legítimos, y no serán tratados ulteriormente de manera incompatible con dichos fines;* ... («limitación de la finalidad»)". Por lo expresado, la utilización de los datos personales por el concejal se limitará al ejercicio de sus funciones legalmente previstas, sin que sea posible una difusión posterior de los mismos que no esté igualmente amparada por el cumplimiento de alguna de las condiciones establecidas en el art. 6.1 del RGPD.

Por último, de conformidad con lo dispuesto tanto en el art. 5.1 de la LOPDGDD como en el artículo 16.3 del ROF, el concejal está sujeto a un deber de confidencialidad, consistente en guardar reserva y garantizar la seguridad adecuada de los datos personales contenidos en la información que se le facilite, incluso con posterioridad a la finalización de su mandato.

En virtud de los Antecedentes y Fundamentos Jurídicos citados se dicta la siguiente

RESOLUCIÓN

Primero. Estimar la Reclamación en cuanto a la solicitud de:

"(...) acceso y copia de los siguientes informes de fiscalización de intervención (nota de reparo) y comunicados al órgano gestor (Alcaldía):

1.- Informe de fecha 26/06/2024, relativo al decreto 531.

2.- Informe de fecha 28/06/2024, relativo al decreto 543.

3.- Informe de fecha 28/06/2024, relativo al decreto 544.

Documento apto para ser publicado en el Portal del Consejo

4.- Informe de fecha 28/06/2024, relativo al decreto 545.

5.- Informe de fiscalización de intervención nº 180/2024 (fiscalización con nota de reparo), relativo al decreto 546.

6.- Informe de fiscalización de intervención nº 181/2024 (nota de reparo), relativo al decreto 547"

La entidad reclamada deberá facilitar a la persona reclamante la información solicitada teniendo en cuenta lo indicado en los Fundamento Jurídico Quinto y Sexto, todo ello en el plazo de diez días a contar desde el día siguiente al que se le notifique esta Resolución

Segundo. Instar a la entidad reclamada a que remita a este Consejo en el plazo de diez días a contar desde el día siguiente al que se le notifique esta Resolución, las actuaciones realizadas, incluyendo la acreditación del resultado de las notificaciones practicadas.

Contra esta resolución, que pone fin a la vía administrativa, cabe interponer recurso contencioso-administrativo ante el Juzgado de lo Contencioso-Administrativo de Sevilla que por turno corresponda en el plazo de dos meses a contar desde el día siguiente al de su notificación, de conformidad con lo dispuesto en los artículos 8.3 y 46.1, respectivamente, de la Ley 29/1998, de 13 de julio, reguladora de la Jurisdicción Contencioso-administrativa.

EL DIRECTOR DEL CONSEJO DE TRANSPARENCIA
Y PROTECCIÓN DE DATOS DE ANDALUCÍA

La resolución original consta firmada electrónicamente

Documento apto para ser publicado en el Portal del Consejo